



ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ
БАС ПРОКУРАТУРАСЫНЫҢ ЖАНЫНДАҒЫ
ҚҰҚЫҚ ҚОРҒАУ АКАДЕМИЯСЫ

ДӨҢГЕЛЕК ҮСТЕЛ МАТЕРИАЛДАРЫНЫҢ ЖИНАҒЫ

«Активтерді қайтару бойынша қылмыстық
істердегі дәлелдеу»

2023 жылғы 25 сәуір

СБОРНИК МАТЕРИАЛОВ КРУГЛОГО СТОЛА

«Доказывание по уголовным делам о возврате
активов»

25 апреля 2023г.



UNODC

United Nations Office on Drugs and Crime

УДК 343.12 ББК 10.79.21

Под общей редакцией Проректора-директора Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан – **Г.К. Шушиковой**

Доказывание по уголовным делам о возврате активов (25.04.2023 г.): Сборник материалов круглого стола. – Косшы: Академия правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан, 2023. – 28 стр.

В сборнике представлены доклады участников круглого стола, проведенного в рамках межведомственного научного исследования «Доказывание по уголовным делам о возврате активов». Круглый стол организован авторским коллективом при поддержке Управления ООН по наркотикам и преступности.

В работе научного мероприятия приняли участие сотрудники правоохранительных и специальных органов, представители Правоохранительной Академии Узбекистана, международные эксперты и специалисты ООН, ученые и юристы.

Материалы сформированы в авторской редакции с незначительными правками. Ответственность за точность поданных фактов, цитат, цифр, фамилий и т.п. несут авторы.

Настоящее издание может свободно и без получения особого разрешения правообладателя распространяться в электронном виде при условии, что копирование и/или распространение не преследует целей извлечения прибыли, сохраняется указание имен авторов и правообладателя и не модифицируется, включая конвертацию в другие форматы файлов.

ISSN 2709-4421

СОДЕРЖАНИЕ

Шушикова Г.К.

Вступительное слово..... 4

Шакаримов А.С.

О промежуточных результатах межведомственного научного исследования «Доказывание по уголовным делам о возврате активов»..... 6

Аккасов Д.

Эффективность использования неформальных сетей обмена информацией (EGMONT) и возможности подразделения финансовой разведки в вопросах возврата активов..... 9

Рыскулов Д.А.

Международное сотрудничество в сфере возврата похищенных активов..... 12

Сагымбеков Б.Ж.

Особенности правового регулирования механизма возврата похищенных активов в Республике Казахстан..... 15

Түсіп Т.А.

Вопросы параллельных финансовых расследований при процедуре возврата активов..... 20

Жаксылыков Р.А.

Об образовательной деятельности Академии в сфере возврата похищенных активов..... 24

Рекомендации круглого стола..... 26

Шушикова Г.К. – Проректор-директор Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республике Казахстан

**Добрый день уважаемые коллеги,
участники Круглого стола!**

Я рада приветствовать Вас на очередном Круглом столе, проводимом в стенах Академии.

Тема сегодняшнего мероприятия посвящена межведомственному научному исследованию «Доказывание по уголовным делам о возврате активов». Данное исследование проводится по поручению Генеральной прокуратуры.

С Вами мы хотели бы обсудить предварительные результаты исследования.

Наш Круглый стол сегодня проводится с участием представителей ООН, представителей Генеральной прокуратуры и сотрудников силового блока Республики Казахстан.

Отдельная благодарность за оказанную помощь в проведении Круглого стола Региональному советнику Управления ООН по наркотикам и преступности Водяному Александру Владимировичу.

Также хочу выразить признательность за участие Заместителю начальника Правоохранительной Академии Республики Узбекистан Тураханову Дурбеку Лермоновичу.

Уважаемые коллеги согласно поручения Главы государства перед правоохранительными органами Республики Казахстан стоит вопрос установления выведенных за рубеж активов и преступных схем, отслеживания путей миграции преступных финансовых потоков, доказывания их связи с преступлением, их замораживания и изъятия.

При этом, процедура установления имущества, добытого преступным путем, зачастую сложнее, чем расследование основного состава преступления, т.к. следы преступного имущества скрываются по многоходовым схемам и тщательно маскируются.

Очевидно, что без внедрения в казахстанский уголовный процесс полноценного института финансового расследования, решение задач по возврату незаконно выведенных за рубеж финансовых средств и активов затруднительно.

Масштабы выведенных средств, и их последствия для экономики и благосостояния нашей страны настолько значительны, что Глава государства призвал демонополизировать экономику и обеспечить возврат активов, которые незаконно перешли олигополиям и выведены за рубеж.

Для этого его Указом создана специальная Межведомственная комиссия, перед которой были поставлены две основные задачи:

Во-первых - возврат финансовых средств, незаконно выведенных из страны;

Во-вторых - выявление монопольной (олигопольной) концентрации экономических ресурсов, полученных незаконным путем и их возврат государству.

Дальнейший импульс данной работе придал Указ Главы государства от 26 ноября 2022г. «О мерах по возврату государству незаконно выведенных активов».

Согласно данному документу в стране планируется принятие отдельного закона о возврате активов, который будет направлен на регламентацию механизмов и процедур раскрытия, подтверждения происхождения и возврата выведенных активов, создание совещательного органа и образование специального госфонда по управлению возвращенными активами, при Генеральной прокуратуре планируется создание отдельного подразделения.

Вместе с тем, на сегодняшний день при решении указанных задач, мы сталкиваемся с определенными трудностями, связанными с отсутствием наработанной практики и правовой базы.

Сотрудникам правоохранительных органов приходится набирать практику путем проб и ошибок, так как теория и наука в данном направлении выступает в роли догоняющего.

Уважаемые коллеги если у Вас есть выработанные позиции, желание внести свой вклад в изучение этих вопросов, мы всегда открыты для совместного плодотворного сотрудничества.

Шакаримов А.С. – Начальник Центра исследования проблем уголовного процесса Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республике Казахстан

О промежуточных результатах межведомственного научного исследования «Доказывание по уголовным делам о возврате активов»

Благодарю вас за участие на сегодняшнем мероприятии.

Цель нашего мероприятия – обсудить с вами наиболее актуальные проблемные вопросы, связанные с возвратом незаконно выведенных активов в Республику Казахстан, и пути их решения.

Тема актуальная и довольно сложная.

Приступая к исследованию, мы понимали, что вопросы возврата похищенных активов охватывают все стадии уголовного процесса, затрагивают вопросы международного права и особенности зарубежного законодательства, охватить которые в рамках одного исследования в столь короткие сроки представляется сложным.

В этой связи нами были изучены материалы уголовных дел, которые связаны с хищением активов в крупных размерах и содержат признаки вывода капитала.

Изучая уголовные дела, нам удалось выявить наиболее проблемные моменты, с которыми сталкиваются органы следствия.

Так, изучив порядка 100 уголовных дел и материалы международных следственных поручений, мы выстроили следующую гипотезу, согласно которой одной из основных проблем сбора доказательств, связанных с выводом капитала, является получение доказательственной базы от зарубежных партнеров, той страны, куда были выведены активы и в последующем легализованы.

Исследуя данный вопрос, мы пришли к выводу, что в вопросах правовой международной помощи имеются определенные узкие места, на которые ранее никто не акцентировал внимание.

В этой связи в рамках исследования мы:

- проанализировали научно-правовую литературу и зарубежный опыт, связанный с вопросами ареста и конфискации,
- тщательно изучили и систематизировали международные правовые акты, законодательство, инструкции и руководства по возврату активов в отдельных зарубежных странах,
- систематизировали терминологию в соответствии с международными требованиями,
- через Министерства иностранных дел отдельных стран истребовали основные требования, предъявляемые их страной, по процедуре возврата активов.

По результатам проведенной работы мы установили ряд основных, на наш взгляд причин, которые препятствуют эффективному возврату средств:

- Это особенности казахстанской и зарубежной правовой базы;
- отсутствие международных договоров о правовой помощи с отдельными зарубежными странами;
- недостаточность доказательственной базы;
- сложность установления и описания причинно-следственной связи между доходами и их преступным происхождением;
- специфика перевода международных запросов и поручений;
- не полнота указываемых в рамках МСП мероприятий и иных пунктов о причинах невозможности или неисполнения запроса и т.д.

В связи с чем, авторским коллективом проанализирован и составлен список стран, куда наиболее часто направлялись МСП (ОАЭ, Китай, РФ, Германия, Франция и ряд других стран), проанализированы требования законодательства, предъявляемые к поручениям об оказании правовой помощи.

По результатам нами обобщены и пошагово выстроены алгоритмы требований и особенностей зарубежных стран (чек листы), которые необходимо учитывать следователям при составлении и направлении поручений в отдельно взятую страну.

Положения статьи 113 УПК прямо обязывает органы уголовного преследования доказывать в рамках дела обстоятельства того, что имущество получено в результате совершения уголовного правонарушения, или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия или средства совершения уголовного правонарушения.

Эти требования являются неотъемлемой частью основных принципов уголовного процесса, указанных в ст.24 УПК о всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела.

Вместе с тем, необходимо отметить, что органы уголовного преследования, зачастую, нацелены на решение задач о привлечении виновного лица к уголовной ответственности.

При этом вопросы возврата похищенного имущества из-за рубежа зачастую оставались без должного внимания.

Для повышения качества и эффективности сбора доказательственной базы, подготовки международных запросов о правовой помощи и взаимодействия с компетентными органами иностранных государств нами по собранным материалам и выработанным алгоритмам разрабатываются методические рекомендации для следователей и прокуроров, которые мы планируем представить в форме унифицированного справочного пособия.

При этом необходимо отметить, что ряд выработанных критериев, которые найдут свое отражение в методике, не имеют аналогов в РК:

1. Это глоссарий и аббревиатура основных терминов по возврату активов, используемых в международных договорах и практике зарубежных стран;
2. основные требования зарубежного законодательства в разрезе каждой отдельно взятой страны;
3. реестр международных договоров и соглашений, регламентирующих вопросы правовой помощи по уголовным делам;
4. переводы наиболее часто применяемых статей УК на основные международные языки (английский, французский, немецкий, испанский, турецкий, арабский, китайский);
5. алгоритм действий по уголовным делам и подготовке международных запросов.

Уникальность данной методики в том что, она будет носить исключительно практический характер, и содержать алгоритмы правильного составления и заполняемости МСП, достаточных для правильной оценки зарубежными партнерами, предоставляемых нашими следственными органами доказательств.

Наряду с разработкой методики нами выработаны ряд организационных и практических рекомендаций и предложений.

В частности в ходе изучения материалов уголовных дел и запросов о правовой помощи, установлены проблемы систематизации и учета МСП, а также отсутствия статистического учета сведений о суммах возвращенного имущества из зарубежа.

Поэтому полагаем, что на сегодня назрела необходимость совершенствования действующих форм отчетностей, для чего нами предлагается:

1. Внедрить в практическую деятельность ведение акта сверки между правоохранительными органами и Генеральной прокуратурой, систематизировать их учет, утвердив его совместным приказом правоохранительных органов;
2. Дополнить действующие статистические формы отчетности соответствующими графами либо разделами о суммах возвращенных активов из зарубежа (Форма 1М «О зарегистрированных уголовных правонарушениях», Форма 7 «Отчет о работе прокурора по надзору за применением международных договоров и исполнением обязательств»). Возможно, необходимо будет разделить по видам активов. К примеру, ценные бумаги, транспортные средства, воздушные и морские суда, драгоценные и ювелирные изделия, недвижимое имущество и т.д.

И в завершении своего доклада, хотелось бы обратить внимание на вопрос профилактики и предупреждения преступности, поскольку вопрос возврата активов затрагивает, во-первых, тему преступно нажитых средств, а во-вторых, каким образом эти активы были выведены из нашей страны. И здесь возникает резонный вопрос, а не выгоднее ли не допускать и пресекать преступления, что бы в последующем не решать проблему их последствий, с

которыми сейчас столкнулась наша правовая система, ведь ни одна страна, куда бы ни были выведены наши активы, не заинтересована в том, чтобы деньги уходили из их экономики, в том числе и деньги с сомнительным происхождением.

В целом по завершении данного этапа исследования и выпуска методических рекомендаций мы планируем дальше продолжить работу в данном направлении.

Аккасов Д. - Офицер национальной программы ООН по противодействию отмыванию денег и финансированию терроризма

Эффективность использования неформальных сетей обмена информацией (EGMONT) и возможности подразделения финансовой разведки в вопросах возврата активов

Добрый день уважаемые участники Круглого стола!

Одним из важных и ключевых аспектов проведения финансового расследования и возврата активов является взаимодействие правоохранительных органов с подразделением финансовой разведки (ПФР).

На сегодняшний день ПФР имеет хороший потенциал и аналитические возможности, а также неформальные каналы связи для сбора данных.

Преимущества действий ПФР:

- Быстрый процесс обмена информацией (запросы/ответы), чем процесс ВПП
- Эффективное международное сотрудничество с более чем 150 иностранных ПФР
- Универсальные стандарты установленные Международными организациями – ФАТФ, РГТС, ЭГМОНТ

Полномочия:

- Отслеживание цепочки транзакций
- Возможности по замораживанию денежных счетов и приостановлению операций
- Определение владельцев счетов и конечных бенефициарных собственников
- Обмен информацией по защищенным каналам

Доступная информация у ПФР:

- Идентификационные и персональные данные по физическим и юридическим лицам
- Информация о подозрительных и пороговых операциях
- Информация о бенефициарных собственниках
- Реестр публичных должностных лиц
- список лиц, причастных к террористической деятельности
- перечень организаций и лиц, связанных с финансированием терроризма и экстремизма
- перечень организаций и лиц, связанных с финансированием распространения оружия массового уничтожения
- Типологии по кейсам ОД/ФТ/ФРОМУ
- Информация по транзакциям и трансграничным переводам

Структура запроса в иностранные ПФР для установления имущества добытого преступным путем за рубежом

- Детальное описание фактов и связей установленных при проведении сбора и анализа данных
- идентификационные и персональные данные по физическим и юридическим лицам вовлеченных в финансовое расследование (фигурантов дела)
- Точечные вопросы с детальным описанием запрашиваемой информации
- Приложение в виде схем или диаграмм для описания дела (при необходимости)
- Описание правового основания для проведения финансового расследования

Механизм работы ПФР:

- Обмен информацией с иностранными ПФР через защищенные каналы (ЭГМОНТ и Меморандумы обмена информацией и взаимной помощи)
- Сообщения по пороговым и подозрительным операциям (СПО) от Субъектов финансового мониторинга (частный сектор)
 - Национальное сотрудничество
 - ✓ Правоохранительные органы
 - ✓ Судебные органы
 - ✓ Надзорные органы
 - ✓ Специальные органы
 - Международное сотрудничество на площадках ФАТФ, ЕАГ, ЭГМОНТ, СРПФР, ООН
 - Обмен опытом
 - Участие в исследованиях в том числе типологических и региональных оценках

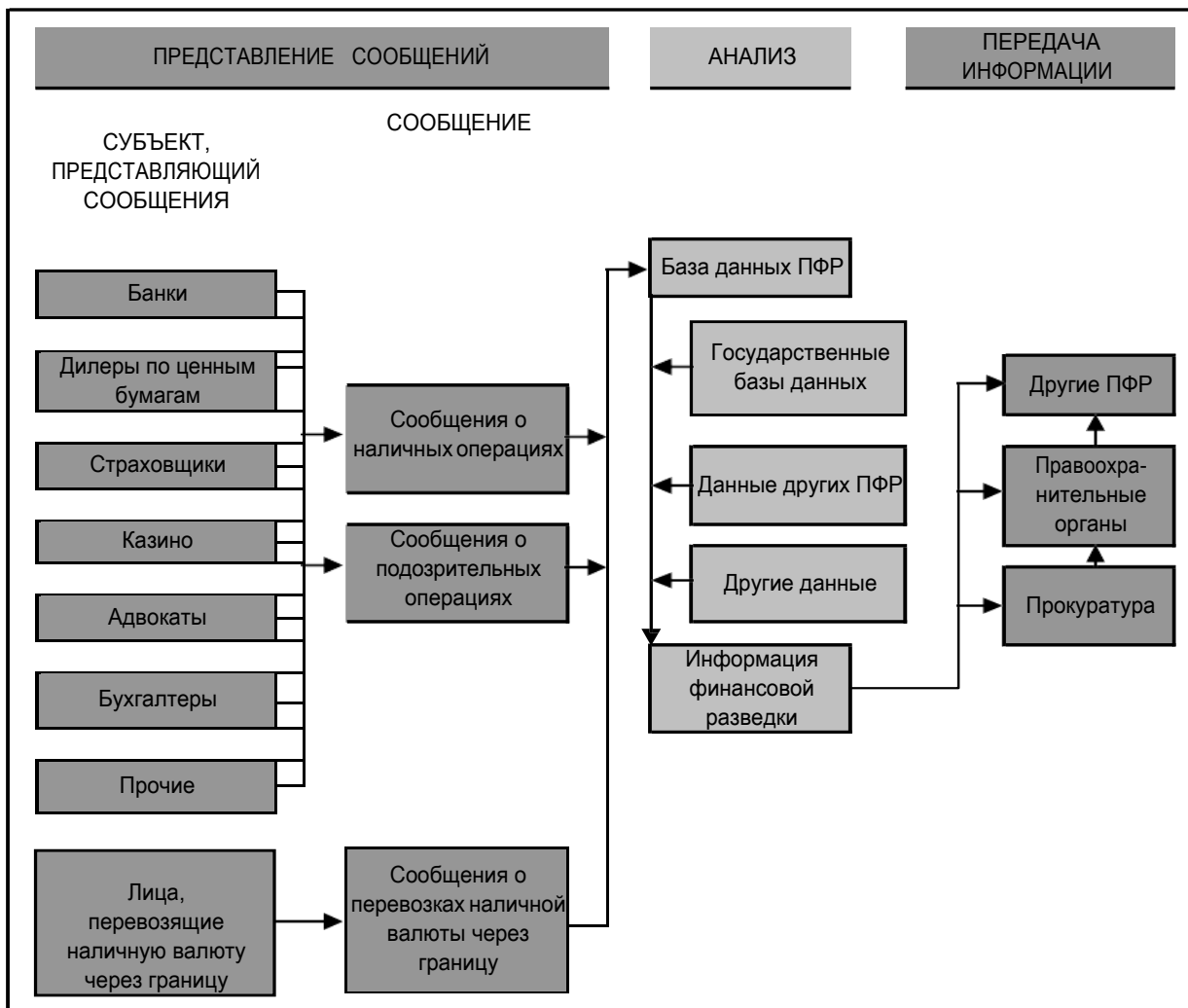
Возможности ПФР Казахстана

- сбор и обработка информации от СПО
- анализ полученной информации от СПО
- координация деятельности государственных органов
- по запросу ПОО и СГО, представление информации по СПО
- представление информации (с уведомлением ГП РК) в ПОО и СГО по подозрительным и приостановленным операциям полученных от СПО
 - обеспечение международного сотрудничества и обмена информацией с иностранными ПФР
 - взаимодействие с государственными органами регуляторами СФМ
 - взаимодействие с СФМ: сбор и обработка СПО
 - взаимодействие с НКО
 - рассмотрение обращений граждан

- сбор и анализ данных из открытых источников и доступных баз данных

Классический механизм работы ПФР

Рисунок 1. Информационные потоки типичного ПФР



Рыскулов Д.А. - Начальник Управления международного сотрудничества Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республике Казахстан

Международное сотрудничество в сфере возврата похищенных активов

Казахстан за 30 лет независимости сформировал необходимую международную и национальную правовые базы в сфере взаимодействия с компетентными органами иностранных стран в уголовно-правовой сфере, в т.ч. по возврату активов из за рубежа.

Сегодня республика является участником основных конвенций в сфере уголовного судопроизводства: по СНГ - Минская и Кишинёвская конвенции о правовой помощи, по которым рассматривается большая часть международных запросов по уголовным делам, конвенции ООН «Против коррупции» и Конвенции ООН «Против транснациональной организованной преступности» и другие, которые являются основой для сотрудничества при отсутствии двухсторонних договоров, межамериканских конвенций о взаимной помощи по уголовным делам 1992 года и выдаче и 1933 года, также европейской Конвенции об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности 1990 года которая позволяет сотрудничать по уголовным делам в части ареста, конфискации и возврата активов. Подписан пакет соглашений с - о правовой помощи по уголовным делам.

Наиболее востребованы двухсторонние договора о правовой помощи по уголовным делам, в которых максимально учтены требования и особенности взаимодействующих государств для скорейшего выполнения следственных действий на территории другого государства. На данное время Казахстаном заключено 74 договоров по этим направлениям с 34 странами, *в т.ч.* Бразилией, Болгарией, Великобританией, Венгрией, Индией, Ираном, Испанией, Италией, Китаем, Литвой, Княжеством Монако, Румынией, Сербией, Северной Македонией, Чехией, США и другими.

Помимо этого, в новых УПК Казахстана 2014 года и Конституционном законе РК «О Прокуратуре» (далее – КЗ РК) 2022 года максимально учтены требования и основания международных стандартов и лучший опыт европейских стран.

В частности, в главе 12 УПК перенесены и унифицированы все требования международных договоров, как по оказанию правовой помощи по уголовным делам, так и соблюдению прав человека в уголовном процессе. В п.п.27 п.1 статьи 10 КЗ РК на прокурора возложены полномочия, необходимые для эффективной реализации задач международного сотрудничества, в частности координация деятельности правоохранительных органов по международному сотрудничеству по вопросам возврата из-за рубежа доходов, полученных преступным путем, исполнение международных договоров о выдаче лиц, оказании взаимной правовой помощи по уголовным делам,

передаче осужденных либо лиц, страдающих психическими расстройствами (заболеваниями), а также связанные с ними правовые акты, согласование проектов международных договоров в уголовно-правовой сфере, относящихся к компетенции органов прокуратуры, а также представление интересов государства в компетентных органах иностранных государств и международных организациях по вопросам уголовного преследования, иностранных и международных судах (арбитражах) по вопросам, относящимся к компетенции прокуратуры.

Таким образом необходимые правовые механизмы для эффективного взаимодействия с компетентными органами иностранных государств создано и продолжает расширяться и совершенствоваться.

Между тем возникают проблемы реализации задач возврата активов именно в организационно-практической плоскости, длительность исполнения следственных действий, связанных с арестом и конфискацией активов, либо отказом в их проведении.

Следует выделить несколько причин:

1) длительность направления, рассмотрения МСП и получения исполненных материалов и ответов от иностранного государства;

2) одной из причин длительного рассмотрения или отказа в исполнении – некачественная подготовка МСП, в частности недостаточность представляемой информации и процессуальных документов, неаутентичность перевода и отсутствие единообразного подхода, не учитываются особенности законодательства иностранного государства;

3) незаинтересованность в исполнении МСП по политическим или иным причины, в том числе связанным из-за пассивности казахстанской стороны, при этом наибольшее количество неисполняемых МСП, прежде всего по возврату активов, приходится на европейские страны.

Со своей стороны Казахстан ежегодно на заседании Подкомитета РК-ЕС по правосудию и правопорядку, сопредседателем которого является Генеральная прокуратура, перед европейцами поднимает вопрос по проблемам сотрудничества по уголовным делам и присоединению Казахстана к европейским конвенциям.

В части повышения оперативности передачи МСП и материалов видится целесообразным налаживание электронных систем связи и создание платформы по такому обмену, для начала, к примеру, в странах СНГ. Сегодня одним из важных направлений по повышению эффективности работы прокурора в Казахстане является внедрение **электронного судопроизводства** и видится целесообразным данный опыт распространять и внедрять в странах СНГ и Центральной Азии.

В части качества подготовки МСП решениями видится прежде всего в координирующей роли Службы международно-правового сотрудничества ГП РК в части методической помощи следователям, их обучении, в части организации внутри Службы распределение функционала между сотрудниками в разрезе стран (регионов), учитывать наличие опыта в уголовном процессе.

В части обеспечения аутентичности и качества перевода по аналогии с Генеральной прокуратурой РФ видится возможным создание подразделения перевода, сотрудники которого одновременно знали бы особенности законодательства соответствующих стран.

Со своей стороны, Академия, как базовая организация образования СНГ, при поддержке международных партнеров готова оказать содействие в обучении следователей и прокуроров.

Кроме того, Академия разрабатывает обучающую платформу для сотрудников правоохранительных органов в рамках ПОД/ФТ, в т.ч. в части возврата активов.

Мы стараемся широко сотрудничать со всеми научно-образовательными заведениями и такими международными организациями, как ОБСЕ, Европейский Союз и другими. Ведется системное изучение передового международного опыта, а также взаимодействие с ведущими учебными и образовательными центрами зарубежных стран.

В данном контексте Академия активно взаимодействует с такими авторитетными зарубежными научными и учебными заведениями как: Университет прокуратуры Российской Федерации, Международная Академия правоохранительных органов ILEA, а также специализированными вузами Германии, Израиля, Южной Кореи, Турции и других стран.

Также Академией оборудуется кибер-полигон по подготовке высококвалифицированных специалистов по расследованию киберпреступлений и обеспечению кибербезопасности, в том числе касающихся финансовых преступлений, привлекаются эксперты США, Турции, стран СНГ.

Сагымбеков Б.Ж. – Главный научный сотрудник Центра исследования проблем уголовного процесса Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республике Казахстан

Особенности правового регулирования механизма возврата похищенных активов в Республике Казахстан

Согласно Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан (далее - УПК) задачами уголовного процесса являются пресечение, беспристрастное, быстрое и полное раскрытие, расследование уголовных правонарушений, изобличение и привлечение к уголовной ответственности лиц, их совершивших, справедливое судебное разбирательство и правильное применение уголовного закона, защита лиц, общества и государства от уголовных правонарушений.

Для реализации указанных задач статьей 113 УПК определен полный перечень обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Наряду с этим часть 3 вышеуказанной статьи обязывает доказывать в рамках дела факт того, что имущество получено в результате совершения уголовного правонарушения, или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия или средства совершения уголовного правонарушения либо финансирования экстремистской или террористической деятельности либо преступной группы.

Вместе с тем как показывает практика, органы уголовного преследования прежде всего нацелены на решение задач о привлечении виновного лица к уголовной ответственности.

При этом на стадиях как досудебного, так и судебного расследования вопросы возврата похищенного имущества из-за рубежа зачастую остаются без должного внимания, в т.ч. ввиду сложности доказывания.

Немаловажным фактором остается несовершенство отечественной правовой базы в вопросах возраста активов и сбора необходимых доказательств в соответствии с международными требованиями, и как следствие пробелы в работе правоохранительных органов.

Масштабы выведенных средств, ущерб экономике и благосостоянию нашей страны способствовали тому, что Президент Казахстана определил вопрос возврата активов одним из приоритетных направлений правоохранительных органов [1].

Используя терминологию «возврат активов» и «возвращение похищенных активов» мы подразумеваем юридический процесс, осуществляемый без согласия лица, в результате конфискации активов, полученных преступным путем [2].

Анализ показывает, что термин «возврат активов» в законодательстве Республики Казахстан не регламентирован.

В международной практике возврат активов, как инструмент изъятия добытых преступным путем доходов (имущества), включает в себя идентификацию преступной деятельности, расследование, арест, конфискацию активов и их возврат в страну.

В связи с чем, вопросы возврата активов в Республике Казахстан рассматриваются через призму процессуальных действий по аресту и конфискации имущества, регламентированных нормами УПК.

В соответствии со ст. 161 УПК в целях обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества, лицо, осуществляющее досудебное расследование, обязано принять меры по наложению ареста на имущество.

Наложение ареста на имущество состоит в запрете, адресованном собственнику или владельцу имущества, распоряжаться, а в необходимых случаях и пользоваться этим имуществом, либо изъятии имущества и передаче его на хранение.

При необходимости наложения ареста на имущество лицо, осуществляющее досудебное расследование, выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства о наложении ареста на имущество подозреваемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия.

Вопросы конфискации имущества регламентированы Конституцией, Уголовным и Уголовно-процессуальными кодексами и иными законодательными актами Республики Казахстан.

Конституцией Республики Казахстан установлено, что никто не может быть лишен своего имущества, иначе как по решению суда (ст.26).

Согласно нормам Уголовного кодекса Республики Казахстан (далее - УК) конфискация относится к видам наказания, применяемое к лицу, признанному виновным в совершении уголовного правонарушения

В соответствии со ст. 48 УК конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства имущества, находящегося в собственности осужденного, добытого преступным путем либо приобретенного на средства, добытые преступным путем, а также имущества, являющегося орудием или средством совершения уголовного правонарушения.

По общим правилам конфискация применяется после вступления обвинительного приговора в силу.

Вместе с тем, нормами УПК, предусмотрен порядок конфискации имущества до вынесения приговора.

Так, в случаях, когда подозреваемый, обвиняемый объявлены в международный розыск либо в отношении них уголовное преследование прекращено на основании пунктов 3), 4) и 11) части первой статьи 35 УПК, лицо, осуществляющее досудебное расследование, при наличии сведений об имуществе, полученном незаконным путем, возбуждает производство о конфискации имущества.

Порядок производства о конфискации имущества, полученного незаконным путем, до вынесения приговора осуществляется в соответствии с Главой 71 УПК.

Аналогичные процедуры ареста и конфискации имущества, находящегося за рубежом, осуществляется через механизмы международно-правовой помощи посредством направления соответствующих запросов и поручений в иностранные государства.

Важно подчеркнуть, что процедура возврата имущества осуществляется с учетом особенностей международных правовых договоров и соглашений.

На сегодня, Казахстаном подписаны и ратифицированы основные международные конвенции, затрагивающие вопросы возврата активов. В частности, Конвенция ООН против коррупции (31.10.2003г., Нью-Йорк), Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (13.01.2000г., Палермо), Конвенция «Об отмывании, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности» (8.11.1990г., Страсбург).

Особо следует выделить значимость Конвенции ООН против коррупции при возврате активов. Данная конвенция применяется, в соответствии с ее положениями, к предупреждению, расследованию и уголовному преследованию за коррупцию и к приостановлению операций (замораживанию), аресту, конфискации и возвращению доходов от преступлений (ст. 3).

Нормы данных конвенций применяются при направлении запросов об оказании правовой помощи (часть 9 статьи 18 Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности; части 1-2 статьи 43 Конвенции ООН против коррупции; статьи 7, 8 и 9 Конвенции «Об отмывании, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности»).

Касательно стран СНГ следует выделить Конвенцию о правовой и помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск), 22.01.1993 г., Протокол к Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г., Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Кишинев) 07.10.2002 г.

Не менее важной правовой основой являются двухсторонние договора об оказании правовой помощи по уголовным делам (ареста, конфискации имущества за рубежом). Не сегодняшний день, Республикой Казахстан подписано 70 двухсторонних договоров с 33 зарубежными странами, в том числе с США, Великобританией, Монако, Испанией, Италией и ОАЭ.

Немаловажную роль в возврате активов играют международные неформальные организации, такие как сети «CARIN» - созданная в 2004 году неформальная межведомственная региональная сеть по вопросам сотрудничества в области отслеживания и конфискации преступных активов [3]. В сеть входят эксперты из числа практических работников судебных и правоохранительных органов стран Европы.

Такая же сеть существует и для Азиатского региона «ARIN-AP», в которую вошел и Казахстан [4].

Группа «Эгмонт» - это неформальное объединение подразделений финансовых разведок мира. Целью данного объединения является укрепление сотрудничества и обмена оперативной информацией для выявления и пресечения отмывания денег и финансирования терроризма [5].

На сегодня, в действующем УПК возмещение ущерба и возврат похищенного имущества не отнесены к задачам уголовного процесса и их решение оставлено на усмотрение органов уголовного преследования.

Поэтому эффективность процесса возврата активов возможна при строгом соблюдении следующих условий:

Во-первых, возврат похищенных активов из иностранных юрисдикций должен стать одним из приоритетных задач уголовного процесса.

Во-вторых, в условиях глобализации и перехода преступности на организованные и трансграничные формы процесс возврата активов должен трансформироваться в разряд значимых в стратегическом плане направлений уголовной политики и следственно-судебная практика должна ориентироваться на существующие международно-правовые и институциональные механизмы по возврату активов (рекомендации Конвенции ООН против коррупции, ФАТФ и др.).

Действующее законодательство Республики Казахстан предусматривает достаточный перечень процессуальных норм, позволяющих реализовать механизм возврата активов:

- на стадии досудебного производства через институт досудебной конфискации доходов (имущества) как меры уголовно-правового воздействия (когда подозреваемый/обвиняемый объявлены в международный розыск либо в отношении них уголовное преследование прекращено на основании пунктов 3), 4) и 11) ч. 1 ст. 35 УПК) с рассмотрением вопроса о дальнейшем совершенствовании этого института;

- путем подачи иска потерпевшими, в т.ч. прокурором по уголовным и административным делам о взыскании причиненного преступлением ущерба;

- назначения судами наказания в виде конфискации доходов (имущества), добытого преступным путем. Согласно подпункту 1) части 3 статьи 40 УК к лицу, признанному виновным в совершении уголовного правонарушения, наряду с основным наказанием может быть применено дополнительное наказание в виде конфискации имущества;

- по всем расследуемым предикатным уголовным правонарушениям, где установлены хищение и вывод активов за пределы страны (налоговые и иные правонарушения в сфере экономической деятельности, против собственности, коррупционные, наркопреступления и т.д.) проведения досудебных расследований по фактам легализации (отмывания) доходов, добытых преступным путем (218 УК);

- заключения процессуального соглашения о признании вины или о сотрудничестве;

- освобождения лица от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием;

- в рамках гражданского судопроизводства инициирования уполномоченными госорганами, в т.ч. прокурорами исков о признании сделок недействительными, возврате сторон в первоначальное положение и обращении имущества в доход государства, взыскании вреда вследствие неосновательного обогащения.

Список использованной литературы

1. Информационный портал Tengrinews. Токаев: Ясные цели - вернуть активы и восстановить справедливость. Электронный ресурс: http://tengrinews.kz/kazakhstan_news/tokaev-yasnyie-tseli-vernut-aktivyi-vostranoviti-470692/ (дата обращения 27.02.2023г.);

2. Руководство по возврату активов для специалистов-практиков/ Жан-Пьер Брюн, Ларисса Грей, Кевин Стивенсон, Клайв Скотт; Пер. с англ. — М.: Альпина Паблишер, 2012. — 356 с.;

3. Camden Asset Recovery Inter-agency Network/ Who we are. Электронный ресурс: <http://www.carin.network> (дата обращения 27.02.2023г.);

4. Asset Recovery Interagency Network - Asia Pacific. Members & Observers. Электронный ресурс: <http://www.arin-ap.org/main.do> (дата обращения 27.02.2023г.);

5. Egmont Group of financial intelligence unit. Электронный ресурс: <https://egmontgroup.org/> (дата обращения 27.02.2023г.)

Түсіп Т.А. - Главный научный сотрудник Центра исследования проблем уголовной политики и криминологии Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республике Казахстан

Вопросы параллельных финансовых расследований при процедуре возврата активов

Согласно рекомендации №30 ФАТФ 2012 года под термином «финансовое расследование» понимается исследование финансовых аспектов преступной деятельности с целью выявления движения денежных средств при осуществлении преступной деятельности.

При этом согласно международным стандартам финансовое расследование может проводится наряду или в рамках уголовного расследования предикатного преступления.

Вопрос внедрения института финансовых расследований не является бесспорным, правоприменители разделились во мнениях.

Одни считают, что установление имущества, добытого преступным путем, должно проводиться в рамках отдельного производства, другие предлагают иные механизмы.

Наиболее популярно мнение, что в действующем законодательстве достаточно элементов института финансовых расследований, позволяющих обеспечить сбор доказательств, для конфискации имущества.

Это и ст.60 - установление имущества подозреваемого, и ст.161 УПК – наложение ареста.

Более того ч.3 ст.113 УПК обязывает устанавливать в рамках дела факт того, что имущество получено в результате совершения уголовного правонарушения, или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия или средства совершения уголовного правонарушения...

При этом обособленное от основного расследования производство имеет свои преимущества.

Расследование будет сконцентрировано исключительно на поиске имущества и принятии мер к возврату активов.

Вместе с тем имеются и проблемные вопросы.

- в какой форме и кем будет осуществляться такое расследование,
- какие процессуальные инструменты будут задействованы.

Зачастую вопросы возврата активов из-за рубежа после получения обвинительного приговора суда решаются в гражданском судопроизводстве.

Однако уголовный процесс имеет ряд преимуществ.

При ходатайствах о конфискации в иностранные юрисдикции решающую роль играет оперативность предоставления запрашиваемых сведений и документов.

В таких условиях императивный характер уголовного процесса наиболее эффективен - в разы сокращаются затраты и время сбора доказательств, облегчается процедура поиска и вызова свидетелей и т.д.

Структурно можно выделить следующие этапы финансового расследования:

1) параллельное финансовое расследование, производимое наряду или в рамках досудебного расследования;

2) досудебное производство о конфискации имущества без приговора суда;

3) финансовое расследование по приговору суда.

Изучение опыта зарубежных стран показывает, что подобные институты финансового расследования полностью либо с незначительными исключениями широко применяются в странах с передовыми правовыми системами.

Некоторые элементы институтов финансового расследования, применяемых в зарубежных странах, функционируют и у нас в стране.

С 2018 года функционирует производство о конфискации имущества до вынесения приговора

Однако производство о конфискации до вынесения приговора не дало ожидаемого эффекта.

С 2018 по 2021 годы из 5 184 прекращенных и прерванных дел производства о конфискации возбуждены лишь в 10 случаях.

С конфискацией по приговору суда ситуация аналогичная (в 2017 году конфискация назначена 10 700 лицам, в 2019 - 193).

Снижение применения конфискации явилось следствием перехода от общей конфискации к специальной.

На практике возникли проблемы со сложностью доказывания происхождения и отделения преступного имущества от остальной части собственности.

Имеются проблемы теоретического характера.

Согласно части 1 статьи 668 УПК обязательным условием для производства конфискации является наличие сведений об имуществе, полученном незаконным путем.

Из логики данной нормы следует, что в случаях отсутствия сведений об имуществе, подлежащего конфискации, производство не возбуждается, тогда как в международной практике производство о финансовом расследовании возбуждается не зависимо от наличия или отсутствия подобных сведений.

В результате большая часть имущества, подлежащего конфискации остается вне поля зрения.

Полагаем, что отсутствие в материалах уголовного дела сведений об имуществе, подлежащем конфискации не должно являться основанием для прекращения производства по его поиску и последующей конфискации судом.

По мнению ученых практиков созрели предпосылки для включения в задачи уголовного процесса предписания об обязательном и своевременном принятии мер по возмещению вреда, причиненного преступлением.

Сущность специальной конфискации имущества в уголовном праве не позволяет однозначно определить его как наказание.

При определении правовой природы конфискации наука исходит из того, что факт преступного приобретения имущества в силу законодательства (ст.ст. 7, 158 ГК) признается недействительным и не образует права собственности.

Изъятие имущества, ранее принадлежащего потерпевшей стороне, преследует цель устранения последствий совершенного деяния и не предусматривает лишение или ограничение прав и свобод виновного.

Учитывая изложенное, конфискация имущества, добытого преступным путем, по своему содержанию не всегда является наказанием, а может выступать мерой, возвращающей положение вещей в исходное состояние.

При таком подходе кардинально меняется сущность конфискации в случае изъятия имущества, приобретенного за счет средств добытых преступным путем.

Возникают вопросы при определении конечного получателя изъятого имущества. Если имущество приобретено от средств наркоторговли или террористической деятельности, оно обращается в доход государства.

Однако в случае приобретения имущества за счет средств, похищенных у физических или юридических лиц (негосударственных), по логике вещей оно должно изыматься в их пользу. Поскольку оно послужило средством для приобретения объекта конфискации.

В таком случае изъятие имущества по своему содержанию уже не является конфискацией имущества.

Такое понимание имеется в зарубежных странах.

Во многих странах ОЭСР конфискацию не относят к институту наказаний.

Это позволяет применять его отдельным от приговора судебным актом.

В нашем случае применение конфискации в виде повторного судебного решения в отношении одного лица вызывает вопросы по соблюдению принципов правосудия, закрепленных в Конституции.

Учитывая изложенное, полагаем целесообразным исключить конфискацию из видов наказания предусмотренных УК, и считать мерой устранения последствий деяния.

Более того, учитывая опыт зарубежных стран, полагаем возможным дополнить действующую специальную конфискацию имущества расширенной.

По оценкам специалистов данный вид конфискации имущества является наиболее эффективным механизмом профилактики преступлений и ликвидации их последствий.

Расширенная конфискация, при которой изъятию в пользу государства подлежит не только имущество, связанное с конкретным преступлением, но и иное имущество, которое является предполагаемым доходом от других преступлений.

Соответствующая судебная практика получает все большее распространение.

Содержание расширенной конфискации в различных национальных юрисдикциях не является идентичным, но основная общая черта, присущая большинству соответствующих зарубежных норм, заключается в специфике распределения бремени доказывания, когда именно лицо, чье имущество предположительно имеет преступное происхождение, обязано доказать легальность его происхождения.

Самое главное, что расширенная конфискация усилит профилактический эффект уголовного процесса, поскольку создает нестабильное имущественное положение виновного лица и делает совершение преступления нецелесообразным.

Концептуально предлагаются следующие пути решения:

1. Включить в задачи уголовного процесса обязательное и своевременное принятие мер, направленных на обеспечение возмещения вреда и установления преступно добытого имущества.

2. Исключить конфискацию из видов наказания предусмотренных УК, и считать мерой устранения последствий уголовного деяния.

3. В случае направления дела с обвинительным актом в суд, выделять из него производство о финансовом расследовании как самостоятельного уголовного дела.

4. Финансовое расследование должно содержать все правовые инструменты расследования за исключением применения меры пресечения.

5. При прерывании сроков расследования в связи с международным розыском подозреваемого целесообразно предусмотреть производство финансового расследования в рамках основного дела, по аналогии с производством НСД (ч.7-1 ст.45УПК). Поскольку вопрос о вещественных доказательствах остается открытым до решения о прекращении дела или вынесении приговора.

6. Досудебную конфискацию при прекращении уголовного дела возможно реализовать в рамках основного производства путем применения прекращения уголовного преследования в отношении лица, а не прекращения всего уголовного дела.

В последующем окончательное решение о прекращении уголовного дела и конфискации имущества должно рассматриваться в судебном порядке.

Жаксылыков Р.А. – старший преподаватель Кафедры специальной подготовки по противодействию глобальным угрозам Института профессионального обучения Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республике Казахстан

Об образовательной деятельности Академии правоохранительных органов в сфере возврата похищенных активов

Академией правоохранительных органов разработаны учебные программы (курсов повышения квалификации, тренингов), учебное пособие на тему: «Возврат похищенных активов» (одобрено Учебно-методическим советом Академии, присвоен международный стандартный книжный номер и готовится к изданию), а также проведены тренинги для сотрудников правоохранительных органов (в 2022 году – 5, в 2023 году -1).

В частности, Академией совместно с Региональным Управлением ООН по наркотикам и преступности в Центральной Азии с 13 по 15 марта т.г. в г. Астане для 25 сотрудников органов прокуратуры и службы экономических расследований проведен семинар-тренинг по вопросам финансовых расследований и возврата похищенных активов из-за рубежа.

Опытные международные и национальные эксперты на реальных кейсах обучали участников методам ведения финансовых расследований, процедурам конфискации имущества и возврата активов из-за рубежа.

В текущем году при поддержке международных партнеров (Посольство США, УНП ООН, Совет Европы, «WHITE&CASE», «BINANCE») по указанной тематике планируется провести 8 тренингов, в том числе по подготовке национальных тренеров.

Также Академией совместно с проектом Антикоррупционной сети по Восточной Европе и Центральной Азии (ACN) планируется проведение совместных обучающих мероприятий по укреплению потенциала казахстанских сотрудников правоохранительных органов в сфере борьбы с коррупцией и возврата активов.

Впервые в учебную программу специалитета органов прокуратуры, антикоррупционной службы и службы экономических расследований внедрены занятия по основам проведения финансовых расследований и возврата активов.

С сентября т.г. планируется включить в образовательную программу послевузовского образования (магистратура) дисциплины по вопросам финансовых расследований и возврата активов.

Кроме того, Академия с 2021 года является членом Международного сетевого института в сфере ПОД/ФТ.

В рамках данного Международного сетевого института Академия ежегодно активно принимает участие в проведении международной олимпиады по финансовой безопасности среди студентов и магистрантов.

Работа в данном направлении продолжается.

РЕКОМЕНДАЦИИ

круглого стола на тему «Доказывание по уголовным делам о возврате активов»
(25 апреля 2023 г.)

Участниками Круглого стола по итогам обсуждения актуальных вопросов по возврату похищенных активов предложены следующие РЕКОМЕНДАЦИИ:

1. Обозначить важность проводимой Академией правоохранительных органов (далее – Академия) работы по разработке методических рекомендаций по возврату похищенных активов;

2. Отметить уникальность и практическую значимость составляемого в методических рекомендациях глоссария терминологий и требований (чек листов) по возврату активов по отдельным зарубежным странам;

3. Признать, что ключевыми факторами эффективности возврата похищенных активов являются:

- оперативное и скоординированное межведомственное взаимодействие правоохранительных органов;

- качественная подготовка, профессиональный юридический перевод и своевременное направление запросов (ходатайств, поручений) о правовой помощи по уголовным делам;

- использование правоохранительным и специальным органам возможностей сети обмена информации АРИН, КАРИН и Эгмонт;

4. Принять во внимание и поддержать предложения Академии в части возможности:

- внедрения акта сверки запросов (поручений, ходатайств) о правовой помощи в деятельности правоохранительных органов;

- дополнения действующих статистических форм отчетности соответствующими графами либо разделами о суммах возвращенных активов из зарубежа;

- создания единого переводческого бюро для правоохранительных и специальных органов либо специального подразделения по переводу в структуре Генеральной прокуратуры;

5. Академии принять в работу и рассмотреть предложения Антикоррупционной службы в части возможность увеличения сумм, выделяемых на одну страницу перевода документа на редкие либо сложные языки;

6. Академии, УНП ООН, Правоохранительной Академии Узбекистана и правоохранительным органам продолжить совместную работу по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики по возврату похищенных активов.

Ұйымдастырушы:

Қазақстан Республикасы Бас прокуратурасының жанындағы құқық қорғау академиясы
Ведомствоаралық ғылыми-зерттеу институтының Қылмыстық процесс проблемаларын
зерттеу орталығы

Организатор:

Центр исследования проблем уголовного процесса МНИИ Академии правоохранительных
органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан

Байланыстар:

Қазақстан Республикасы Бас прокуратурасының жанындағы Құқық қорғау органдары
академиясы

94 ғимарат, Қосшы қаласы, Ақмола облысы

тел.: +7(71651) 68-169, 68-170

e-mail: apo-kanc@prokuror.kz, www.academy-gp.kz

Контакты:

Академия правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики
Казахстан

Строение 94 город Косшы, Акмолинская область

тел.: +7(71651) 68-169, 68-170

e-mail: apo-kanc@prokuror.kz, www.academy-gp.kz